

POR

Don Francisco de Salazar, D. Diego, y D. Mariana de Salazar viuda de Rodrigo de Tapia Vargas, vezinos de esta ciudad de Granada.

En el pleyto

CON

Iuan Gonçalez de Salazar vezino y Ventiquatro della.

SOBRE

LA RESTITVCION DEL OFICIO DE Ventiquatro, que possee y tiene en su cabeza Iuan Gonçalez de Salazar.



ARA la determinacion deste pleyto ha dado el Relator Memorial ajustado cō las partes, y assi cōforme al hecho que en el se refiere, se diuidirà esta informacion en tres Articulos.

1 ¶ EN el primero, se fundarà la nulidad de la vēta q̄ hizieron de este oficio en 15. de Otubre de 608. doña Maria Manrique segunda muger del Ventiquatro Antonio de Salazar padre de los actores, y don Diego, y doña Mariana d̄ Salazar, y Tomas de Ribas como tutor del dicho don Francisco de Salazar. Y q̄ siendo ninguna esta venta, lo han sido tambien las demas que despues della se han hecho, y con ellas no se puede impedir la rei vindicacion, que en este pleyto està intentada.

2 ¶ EN el segundo, q̄ esta acciō se intētô en tiempo, y compete a todos los actores, sin embargo de la prescripcion que se les opone, y de la ratificacion, ó aprouacion que se pretende induzir de la particion q̄ entre ellos se hizo, y del silencio, y otros actos antes y despues de auer salido de la menor edad.

3 ¶ EN el tercero y vltimo, que quando la reivindicacion tuuiesse alguna duda por el derecho y personas de don Diego, y doña Mariana de Salazar; no la tiene por la de don Francisco: y esto basta para que precisamente se mande hazer la restitucion del oficio in ipsa specie, por ser cosa que como en el valor del contrato no admitio diuision, tampoco la puede admitir en sus efectos.

PRIMVS ARTICVLVS.

4 NEcessariamēte auemos de presuponer para la introduccion de este Articulo, q̄ el oficio de Ventiquatro sobre que se litiga, se ha de reputar por bienes rayzes, quod patet, porq̄ estos son in triplici diferētia. Nàm aut sunt immobilia soli, vt area, terra inculta, montes, prata, vineæ; atque similia, quæ sunt bona

bona verè soli, & à fortiori immobilia. Aut sunt simpliciter immobilia, vt domus, molendinum, columbarium, & his similia, quæ cum consistunt in superficie: quamuis sint verè immobilia, nõ tamen sunt immobilia soli, sed solo coherentia. Aut sunt cohérẽtia solo inseparabiliter, vt ius piscandi, pascendi, vectigalium pascagij, decimãdi, vel iurisdictio, aut quælibet alia res incorporalis, & inuisibilis, quæ licêt verè immobilis non sit, cùm tamen solo cohereat pro veré immobili habenda est. Esta distincion es comun y vulgar, y la refiere Auendañ. in tract. de censib. c.51. n.1. donde pone las dos primeras especies de bienes, y la tercera pone en el cap.52. à num. etiam 1. y la va explicando hasta el fin.

5 ¶ Desta tercera especie son los oficios publicos vendibles, veluti, los Regimientos, las escriuanias, y otros semejantes; los quales oficios puede vender su Magestad como señor de la vniuersal regalia, y jurisdicion, vt ex multis comprobat ipse Auendañ. in eod. tract. de censib. c.55. n.2. & Felician. lib.2. c.3. á n. 25. y vendidos desta manera, passa el señorio, vel quasi, en los compradores, y estan en comercio, y se pueden comprar, y vender, y obligar, y tambien imponerse sobre ellos censos consignatiuos, y reseruatiuos, vt tradit idem Felician. vbi proximé nu.32. & Auendañ. d.c.55. nu.7. vbi multis confirmat Bobadill. in Polit. lib.3. c.8. n.293. siendo asi, que es de sustancia y naturaleza de los censos, que se impongan sobre bienes inmuebles, vt per eundem Auenda. c.51. nu.1. versic. *Diximus in capitibus præcedẽtibus bona verè immobilia esse formaliter necessaria ad substantiam, & essentiam cuiuslibet census.*

6 ¶ Y teniendo estos oficios (como tienen) su origen de la suprema jurisdicion del Principe, y siendo parte della (como resuelue Auendaño, de censibus, n.2.) necessariamente han de ser de vna misma naturaleza: porque de la misma manera que la jurisdició; coheret territoria, materialiter, & passiué, & actiuê in perso-

personis magistratuũ, quasi in Regibus sit in prędicaméto agere, & in vassallis in prædicamento pati, & in territorio, atque solo sub prædicaméto vbi, vel situs, vt notabiliter resoluit Paul. in l. moré, col. 1. ff. de iurisd. omn. iud. & Bald. in l. 1. §. initio, ff. de offic. præfect. vrban. Asi tambien estos oficios coherent actiuê in personis, qui eos habent, & passiuè in territorio in quo exercentur, & propterea se deuen reputar, tanquám bona immobilia, & solo inseparabiliter coherentia.

7 ¶ Y en los efectos vemos que los reputa el derecho por bienes inmuebles en todos los casos en que se suele atender esta calidad, como los reputó la Santidad de Paulo V. hablãdo de los oficios de Notarias, y otros semejantes, vt refert Steph. Grat. discept. for. tom. 3. c. 580. à n. 1. & tom. 4. c. 670. n. fin. & cap. 730. n. 8. & 45. versic. *Nam huiusmodi officia.* Et paulò inferiús, ibi: *Ita vt per obitum alicuius non vacent, sed perpetuo liberè, & integrè spectent ad hæredes, & successores quoscũq́, tanquam bona stabilia cum facultate de eis disponendi totaliter, & integraliter, & resignandi, vendendi, & alienandi; sicut de bonis stabilibus, &c.*

8 ¶ Y asi en el caso en que està escusado de dar fianças el que possee bienes rayzes, lo está tambiẽ el posseedor destos oficios, por la misma razon de reputarse por bienes inmuebles, vt tradunt Iass. & Raph. Fulgo. ille, n. 23. iste, n. 7. in l. sciendum, ff. qui satisd. cogant. quod quidem sine dubio procedit en los oficios de Regidores que tienẽ salario perpetuo, que se paga en cada vn año de los bienes y rentas del concejo, quæ pẽsio vocatur an nona ciuilis, y se tiene por bienes rayzes, vt in l. vnic. §. cum autem, in fin. C. de rei vxor. act. glos. in l. 3. C. de vendẽd. reb. ciuitat. lib. 11. l. iuuemus nulli, & ibi glos. verb. *an nonas ciuiles*, C. de Sacrosanct. Eccl. donde se dispone, que siendo de Iglesia este genero de bienes (quæ vtitur iure minoris) no se pueden vender, porque en esto se prohibe la enagenacion de la misma manera q̃ en el derecho

de

de los reditos de los censos, que etiã iura (sicut quæcumque alia incorporalia) pro immobilibus reputãtur, Clemẽt. exibi de paradiso, §. cumque annui redditus, inter immobilia computentur à iure, de verb. sign. & proptererà sine decreto alienari prohibentur, vt in Prælato Ecclesiæ probat apertè tex. in cap. 2. de reb. Eccles. non alienand. lib. 6. ibi: *Bona immobilia, seù iura,* vbi glos. verbo, *iura,* animaduertit, quod iura, vèl incorporalia ponuntur inter immobilia bona, & cúm Panormit. Anton. Immol. & alijs tradit Tiraq. retr. ligna, §. 1. glos. 5. num. 2. versic. *Certè ea immobilibus annumerantur.*

9 ¶ Y lo mismo ha de ser en el tutor, ò curador, en quanto a estarle pro hibida la enagenaciõ de los bienes del menor que fueren deste genero, cûm inter Prælatum & tutorẽ in hoc casu, & alijs multis æqualis procedat dispositio, ad glos. fin. in l. non est ignoratum, C. de administr. tutor. vbi Bald. & cæteri scribentes, Gut. de tutel. 3. part. cap. 8. num. 8. vbi multis cõfirmat. Y en la misma especie de bienes de menores que los que consisten en derechos incorporales (como son estos oficios, & alia his similia) no se puedan enagenar sin causa y decreto, probatur ex l. 3. §. sed ius, & §. simili modo, ff. de reb. eor. l. etiam, C. de præd. minor. Aluar. Valasc. consultat. 188. n. 27. & 28. lib. vbi in specie similium officiorum loquitur, & in tract. de partit. cap. 13. num. 69. donde alega la dotrina de Bartulo, que es muy indiuidual, y a proposito para este punto, in l. 1. nu. fin. ff. de iurisd. omn. iud.

10 ¶ Desta misma resolucion se sigue, que en los dichos oficios se pueden hazer execuciones, y vemos que se hazen cada dia, y los pregones se han de dar de nueue en nueue dias como en los bienes rayzes, y no de tres en tres como en los muebles, iuxtà doctrinam Ias. in l. à Diuo Pio, §. sic quoque, ff. de re iud. Y en la venta à lugar el tanto, ò retracto como en los demas bienes rayzes, vt resoluit Bobadill. dict. lib. 3.

 cap. 8.

cap. 8. numer. 292. donde hablando en terminos de los oficios de Regidores, reſuelue y funda neruoſamente que ſe deuen tener y reputar por bienes rayzes.

11 ¶ Siendo pues cierto eſte preſupueſto, tambien lo es, que los bienes deſte genero ſiendo de menores no ſe pueden enagenar ſin preceder muchos requiſitos. El primero, es juſta y vrgente cauſa, l. 1. in princ. ff. de reb. cor. l. obes alienum, C. de præd. min. l. 4. tit. 5. part. 5. El ſegundo, que ſi la cauſa es de deudas no baſta que las aya, ſino que es neceſſario q̃ los acreedores inſten y executen, & quod ita vrgeãt, vt ſi debita non ſoluantur graue damnum immineat minoribus, & quod aliundè ſolui debita non poſsint, l. magis putò, §. non paſsim, & §. in primis, & §. eodẽ ratione, ibi: *Si modo vrgeat creditor*, ff. de reb. cor. dict. l. obes alienum, C. eod. tit. probat expreſsé, l. 60. tit. 18. part. 3. El tercero, que la dicha cauſa de las deudas, y la inſtancia de los acreedores, y la neceſsidad de pagarles por eſcuſar el daño, ò la cauſa de vtilidad, ò otra qualqniera de las que ſe tienen por baſtantes para poder enagenar los bienes de menores, tampoco baſta que ſe enuncien y confieſſen por las partes en la eſcritura, ſino que es meneſter que ſe prueuen por informacion judicial, y que el Iuez las examine con legitimo conocimiento, Roland. conſ. 33. part. 1. numer. 2. vbi inquit: *Quod iudex debet adhibere cauſæ cognitionem, an creditor inſtet*, & petat ſibi ſolui, & num. 3. ibi: *Et adeo hoc verum eſt, quod etiam ſi inſtrumentis diceretur creditores inſtaſſe, & petiſſe ſibi ſolui, adhùc non probaretur ipſa inſtantia, & petitio, ex quo ſunt verba prolata à notorio: quia hoc plenè iudici conſtare debet vltrà aſſertionem curatorum, & emptorum*. Gut. de tutel. 2. part. cap. 5. nu. 75. vbi ex pluribus confirmat, & probat tex. in dict. l. magis putò, §. non paſsim, ff. de reb. cor. ibi: *Non paſsim tutoribus ſub ob tentu æris alieni permitti debuit venditio*, & §. in primis, verſ. *Nec nimirum*, l. lex quæ tutores, C. de adminiſtr. tut. ibi: *Scilicèt per inquiſitionẽ*

iudicis,

iudicis, & probationem causæ, dict. l. 4. tit. 5. part. 5. ibi: *E entonces se ha de fazer con muy gran sabiduria.* El quarto, que ha de preceder publica subhastacion con los pregones, y en el termino que dispone la l. 60. tit. 18. part. 3. proút etiam de iure communi erat statutum, vt colligitur ex text. in l. & si sine, 8. §. quæsitum, ff. de minorib. vbi in expresso tenet Bart. quem & alios refert, & sequitur Roland. â Vall. dict. cons. 33. num. 13. & 14. & ex Bald. & alijs, probat optimè Dec. cons. 403. num. 12. versic. *Et in hoc paucis concludendum est, quod talis venditio sit nulla: quia non fuit seruata forma statuti quo cabetur, quod res vendenda debeat subhastari.* El quinto, que demas de la causa justa, y la informació y conocimiento della, y la subhastacion, es inexcusable la licencia y decreto del Iuez para vender, dict. l. lex quæ tutores, ibi: *Interpositionemq́; decreti, vt fraudi locus non sit*, l. si quidem, C. de præd. minor. l. minorum, 6. eod. tit. ibi: *Cùm ea res confici rectè aliter non possit, nisi apud acta causis probatis, quæ venditionis necessitatem inferant decretum solemniter interponatur*, dict. l. 4. tit. 5. part. 5. ibi: *E con otorgamiẽto del juez del logar*, & d. l. 60. tit. 18. p. 3. ibi: *El guardador del susodicho con otorgamiẽto, e con mandamiento del Iuez.*

12 ¶ Y faltando estos requisitos y solemnidades, la venta es ninguna, y no se transfiere el señorio de los bienes de los menores en el comprador, dict. l. lex quæ tutores, ibi: *Iam ergò venditio tutoris nulla sit sine interpositione decreti*, glos. verb. omni ordine, in l. 1. C. de fide, & iur. hast. fisc. lib. 10. dict. l. 60. tit. 18. part. 3. donde auiendose referido todas estas solemnidades y requisitos que deuen interuenir en la venta de los bienes de menores, añade la ley al fin, *que de otra guisa non valdria*, Ioann. Gutierr. de tutel. 2. part. cap. 1. numer. 8. l. & si præsens, 5. l. prædiorum, 10. C. de præd. min.

12 ¶ De lo qual se sigue, que el menor cuyos bienes estan vendidos sin interuenir las dichas solemnidades y requisitos, non solum habet personalem tu-

telæ

telæ actionem, ex l. 3. l. cùm interdictæ, 6. C. arbitr. tutel. sed habet quoque rei vindicationem contrá quencumque possessorem, vt ipsi sua bona sit nulliter vendita cùm fructibus restituantur absqué præcij restitutione, l. non solum, 4. ibi: *Vendicare eum potest,* & dict. l. prædiorum, l. si prædium rusticum, C. de præd. minor. l. quamuis, 9. ff. de reb. cor. l. 2. & per tot. titul. C. si quis ignorans rem minores esse sine decreto comparaberit, Fontanell. de pact. nupt. tom. 2. claus. 9. glos. vnic. part. 2. numer. 2. Cald. Pereir. de empt. & vendit. c. 13. n. 57.

13 ¶ Ninguno destos requisitos interuino en la venta del oficio sobre que es este pleyto, porque aũque en quanto al primero de la causa necessaria para venderlo, se pretende que auia deudas en cantidad de ochocientos ducados, y que estos se pagaron con los mismos del precio del oficio, que se dieron de cõtado, hoc tamen omninó ex pluribus conuincitur.

14 ¶ Lo primero, porque no consta que se deuiessen los ochocientos ducados por escrituras de obligacion, ni por otros recaudos, sino solo por la simple relacion que hizieron los tutores en la escritura de la venta, y en la particion, y esto no basta, vt proximè superiùs probabimus.

15 ¶ Lo segundo, porque quando fuesse cierto q̃ se deuian los ochocientos ducados, no consta que los acreedores executassen ni instassen en la cobrança, ni que a los menores se auia de seguir daño si no se vendiesse el oficio para pagar, lo qual era necessario para que se pudiesse hazer la venta, ex superius dictis.

16 ¶ Lo tercero, porque aunque concurriessen ambas cosas, videlicèt, ser ciertas las deudas y la instancia de los acreedores, tambien era necessario q̃ por informacion y diligencia preuia, nec non, & per discusionem bonorum liqueret iudici non stare bona mobilia, aût semouentia, ex quibus ęs alienum solui posset, dict. l. magis putó, §. non passim: en el qual

§. y en

§. y en los siguientes pone el Iurisconsulto la forma q̃ en esta diligencia se deue guardar, y la atenció y cuydado con que el Iuez deue proceder para inquirir y saber si el menor tiene bienes muebles, dineros, o deudas que se le deuan, o frutos, o rentas, o otra cosa de su hazienda de q̃ poder pagar sin llegar a los bienes rayzes: y dize tambien, que demas de hazerse informacion cõ personas fidedignas, haga que el tutor dê razon, o relacion jurada, y que exhiba el inuẽtario de la haziẽda, y que se le nombre al menor defensor, o abogado, *qui instruere posit Prætoris Religionem, an assentire venditioni, vel obligationi debeat*: y en este caso no se hizo diligencia alguna destas, y si se hizieran no era possible que se pudiesse justificar la venta del oficio; porque es cierto, y consta por las probanças hechas en este pleyto, y por el inuentario de los bienes que quedarõ por muerte del padre de los menores, y por escrituras que se han presentado, que de bienes muebles, y semouientes, frutos, y deudas que se deuian a la haziẽda, auia para pagar, no solo 800. ducados, sino mas de 6U. pues solo el ganado bacuno que quedô se rematò en 1U297. ducados, como consta de la escritura de la venta del, que está en este pleyto; y las deudas que se deuen a la hazienda montauan mas de mil y quinientos ducados, y la plata labrada y joyas mas de otros mil ducados: y demas desto quedò mucha azucar, cauallos, y azemilas, yuntas de bueyes, y aperos de labor, y esclauos, y mucho trigo y ceuada en los cortijos, y fuera dellos, y los bienes muebles, y omenage de casa, y vestidos, de que consta por el dicho inuentario, con cuyas dos o tres primeras partidas auia cãtidad bastante para pagar los dichos 800. ducados, sin ser necessario llegar a vender el oficio, q̃ era cosa de tanta autoridad y estimació para los menores, como se dexa entẽder, en tanto grado, q̃ aunq̃ no huuiesse bienes muebles, y fuera necessario vẽder algunos rayzes, se auia de vender otra possession, o cosa mas proporcionada a la deuda, ex text. in dict. l.

de vtilidad, si æs alienum non interueniat, no puede el Iuez dar licencia para la venta de los bienes rayzes de menores, y que será ninguna la que en otra manera se hiziere, ibi: *Et magis est ne possit Prætori, enim non liberum arbitrium datum est distrahendi res pupillares, sed ita demum si æs alienum immineat, proinde, & si permisserit ære alieno non allegato consequenter, dicemus nullam esse venditionem, nullumque decretum: non enim possim distrahi iubere Prætori tributum est.*

22 ¶ Quarto respondetur, que aunque en esta venta huuiessen interuenido todas las cõsideraciones de vtilidad que se quieran imaginar; lo cierto es, que no se deuio ni pudo hazer sin la solemnidad y requisitos del derecho, y que sin ellos con sola la vtilidad no tuuo valor ni consistécia alguna, y esta es la mas comũ y verdadera opinion, y la que corre con mas seguros fundamentos, porque los textos que permitẽ la enagenacion de los bienes rayzes de la Iglesia, o del menor con ciertas solemnidades, presuponen que ha de auer causa, o de vrgente necessidad, o de euidẽte vtilidad para hazerse, y cõ qualquiera destas dos causas quieren que concurra la solemnidad con prohibiciõ precisa de lo contrario, y con decreto irritante de la enagenacion que de otra manera se hiziere, text. est expressus, in c. sine exceptione 12. q. 2. & in l. fin. C. de vendend. rebus ciuitat. lib. 11. ex quibus, & alijs iuribus post Bart. Ias. Alberic. & alios plures ex antiquioribus defendit Sarmient. in tract. de redditib. 1. p. c. 2. per tot. & obseruat Pinel. in l. 1. C. de bon. matern. 3. p. n. 3. ad fin. ibi: *Ego autem non dubito opinionem Bartoli, & Alberici magis communem & veriorem esse, nec video qualiter negari potest: quia iura apertissimè habẽt solemnitatem requiri in alienãda re minoris, vel Ecclesiæ, etiam si agatur de alienatione vtili, &c.* latissimé post in numeros per duas columnas relatos hanc defendit, vt veriorẽ Borgnin. Caualc. decis. 46. n. 59. & plurib' seqq. omnino ad hoc videndus, quia sigillatim omnibus contrarijs respondet maximè, §. eam transactionem, l.

cum

cùm hi, ff. de transact. Petr. Surd. decis. 278. num. 18. vbi ita subscripsit: *Responderi etiam potest, quod tùnc est vtilis quando fit cum decreto: nàm etiam quandò subest causa, puta æris alieni requiruntur solemnitates, vt dictum est in alia decisione, sicuti igitur quando subest causa necessitatis decretum requiritur, ita, & quando subest causa vtilitatis*; & iterum num. 19. ibi: *Adeo quod etiam, si fundus minoris sit sterilis, non potest alienari, nisi cùm solemnitate.* Iacob. Ant. Maur. allegat. 33. num. 6. Simon de Præt. cons. 38. nume. 10. Hieronym. Gabr. cons. 36. num. 28. Domin. Castill. plures de more cumulans, lib. 1. de vsufruct. cap. 54. n. 12. Ioan. Gut. de tutel. 2. p. c. 5. n. 33. vbi plures diuersorum Senatuum decisiones, refert Ceuall. veriorem & tutioré, dicens lib. 2. com. contr. comm. quæst. 675. â n. 13. & seqq.

23 ¶ Y la contraria opinion, videlicèt, quod euidens vtilitas substineat contractum alienationis absque solemnitate factum, se ha de entender en qualquiera de dos casos tan solamente. Vno, queriendo el menor, ó la Yglesia passar por el contracto y ratificarlo; pero no contra su voluntad, vt ex l. Iulianus, §. si quis à pupillo, de actionib. empt. & ex l. non eo minus, C. de procurat. traddunt Sarm. dict. tract. de redditibus, 1. p. c. 2. á nu. 17. maximè num. 19. ad fin. versic. *Quod autem dictum est*, & n. 20. & 21. & pluribus adductis, tâm antiquis, quàm modernis, Ioan. Gut. lib. 2. pract. q. 22. n. 9. vers. *Adest tamen concordia*, & n. 10. Matienç. in l. 2. tit. 3. lib. 5. recop. glos. 1. n. 5. Alex. Trentacinq. lib. 3. var. tit. de rer. alienat. resolut. 1. n. 26. vers. *Prima opinio*, Ant. Gab. lib. 3. com. opin. tit. de rer. alien. concl. 1. nu. 2. Mantic. de contract. lib. 4. tit. 8. nu. 53. & 54. Montan. de tutel. c. 33. nu. 454. Borgn. Caualc. d. decis. 46. n. 86. vers. *Quartus etiam casus*, & n. 87.

24 ¶ El otro, quando el contracto es mere lucratiuo de parte de la Yglesia, ó del menor, tùnc enim absquè solemnitate ex vtilitate sola substinetur, pero si el contracto es vltrocitroque obligatorio, no vale,

ni se sustenta ex sola vtilitate absquè solemnitate celebratus, vt notant Sarm. vbi sup. n. 13. Ceuall. d. q. 675. n. 20. & 21. Mastrill. decis. 13. donde auiendo referido ambas opiniones, sigue la misma que defendemos, y ella defiende doctissimamente desde el nu. 20. vers. *Sed ex aduerso*, cũm seqq. y respõde a los fundamentos de la contraria, y en el nu. 25. reconoce no ser verdadera, his sanè verbis: *Et si penitus vera non sit prædicta conclusio: nàm contra eam post infinitos relatos, tenuit Simoncel. de decret. tit. 8. inspection. 17. n. 125. & dixit esse veriorem, & communem, Surd. decis. 278. n. 19.*

25 ¶ Reconociendo el Abogado contrario, que la nulidad que resulta de todos estos defetos es insanable, y que con ellos es temeridad defender que se puede sustentar la venta contra tantas y tan precissas disposiciones de derecho, que no admiten dispensacion ni arbitrio, hizo mucha fuerça en los Estrados, para persuadir que en la dicha venta huuo informacion y decreto del Iuez, y se dieron los pregones, y q̃ interuinieron todos los requisitos y solemnidades necessarias, cuyos autos si no se hã hallado ni presentado, ha sido por auerlos subtraydo don Francisco de Salazar y sus hermanos; y añade a esto, q̃ por el transcurso del tiẽpo se ha de presumir la solemnidad aunq̃ no conste della por la escritura.

26 ¶ Pero esta es euasion que tiene tã poco fundamento como todo lo demas, y se conuence muy facilmente: Túm, porque a tomas de Ribas (que fue el que hizo la venta como tutor de don Francisco) se le discernio la tutela en 13. de Otubre de 1608. y dos dias despues, que fue en 15. del dicho mes, se otorgò la venta, y asi ex necessitate & euidentia ipsius facti, se excluye la interuencion de los pregones, y de la informacion y decreto, pues para solos los pregones auian de passar 30. dias, y para lo demas era menester tambien algun tiempo, y esto no puede tener respuesta, vt in specie alterius similis venditionis, sic argumentatur, Ancharran. cons. 83. n. 3. ibi: *Ex qua tẽporis*

poris diuturnitate liquido apparet nullam fuisse causæ cognitionem adhibitam, vt in cap. cum ex literis, de restit. in integr. cum gloss. verb. instructus, & notat Bart. in l. pro latam, C. de sentent. & interloq. omn. iud. & alibi in cons. 36. num. 5. vers. Quod ex eo patet: quia facta fuit eodem die, &c. Dec. conſ. 403. n. 29. Greg. Lop. in d. l. 4. gloſſ. verbo, con gran ſabiduria, tit. 5. part. 5. Anton. Gom. tom. 2. variar. cap. 11. num. 17. verſ. *Secundo intellige*, Maſcard. concluſi. 1315. à n. 13. vſque ad 17. volum. 3. referens Socin. conſ. 46. n. 35. donde trata de la ſolemnidad de los pregones que no pudo interuenir en tan breue tiempo.

Túm etiam, porque la ſolemnidad que ſe requiere en la enagenacion de los bienes rayzes de menores, no ſolo ha de preceder, pero ſe deue hazer (como ſe haze ſiempre) inſercion, o por lo menos autentica relacion della en la eſcritura de la venta, iuxta formam traditam, in d. l. 60. tit. 18. part. 3. porque es eſte de los actos que neceſſariamente han de conſtar por eſcritura, Innocent. in cap. dudum, nu. 3. de reb. Eccleſi. non alienand. Roland. conſ. 33. num. 11. & 12. volu. 1. Menoch. de arbitr. caſ. 171. nu. 26. & conſ. 80. nu. 60. Honded. conſ. 52. nu. 24. lib. 1. y a ſsi no ſe preſume eſta ſolemnidad en fuerça del tiempo ò ſilencio continuado: porque ſiempre que las ſolemnidades han de reduzirſe a eſcritura, piden actual demonſtracion ò prouança, y no baſta el argumento ò preſumpcion que la antiguedad ſuele produzir, Ludou. Rom. in l. ſciendum, & ibi Alexand. num. 12. ff. de verb. obligat. Innocent. in cap. innotuit, nu. 5. de eo que furtiu. ordin. recep. Abb. in cap. ſicut, nu. 22. de re iud. Carol. Ruyn. conſ. 69. nu. 9. vol. 1. Beroy. conſ. 43. nu. 19. & 20. vol. 3. Ripa, in l. 1. nu. 104. ff. ſolut. matrim. Surd. conſ. 28. nu. 108. & 109. optimè Bald. in l. ſi eius, nu. 3. C. de legitim. hered. ibi: *Sed nunquid per patientiam longi temporis, probatur bonorum poſſeſsio, legitimè agnita coram Prætore? Reſpondeò, quod non: quia patientia non poteſt Prætori adaptari, qua propter etiam in ſimili dico, quod ex poſſeſ-*

ſione

sione temporis pacifica, & sine vlla contraditione facta non præsumetur insignuatio donationis, quia nihil commune habet patientia, vel authoritas Prætoris, cum donatione. Item si statutum requirit certas personas ad esse contractui, non ideò præsumeretur earum præsentia, vt in l. non hoc, C. vnde legitim. &c. Vincent. Honded. conſ. 82. n. 27. lib. 1. donde tratando de otra licencia y decreto que ſe requeria de Iuezes competentes, y viendo que las eſcrituras no dezian que huuieſſe precedido, aunque ſe alegaua tiempo antiquiſsimo, en cuya virtud ſe queria preſuponer, dize ingenioſamente: *Secundo respondetur ex antiquitate temporis, præsumi solemnitatem extrinsecam: nam quando de actu constat præsumitur pro eius solemnitate, & validitate: sed nihil operatur antiquitas temporis respectu solemnitatis extrinsecæ substantialis, nam si de actu non apparet, cessat omnis præsumptio: quia tùnc non tractatur de præsumenda solemnitate actus, sed de ipso actu præsumendo, quæ præsumptio nullo modo admittitur., prout declarant Natta, cons. 162. nu. 24. lib. 1. Brun. in tract. de form. art. probat. & præsumpt. & solemnit. colum. 9. Dec. cons. 442. nu. 21. Si igitur constaret fuisse concessam licentiam contra Dom. Felicem, & etiam fuisse deuentum ad secundum decretum, posset præsumi omnia ad validitatem requisita interuenisse: sed quia hic non apparet de licentia, neque de secundo decreto, si ex antiquitate temporis prædicta præsumerentur, non ageretur de præsumenda solemnitate actus tantum, sed de præsumẽdo ipso actu, & eius solemnitate, quod fieri non potest.*

28 ¶ Tùm & tertio, porque por la relacion y contexto de la miſma eſcritura de venta ſe vee notoriamente, y ſin razon ninguna de dudar, que ſe hizo propria authoritate, y ſin auer precedido ni interuenido las dichas ſolemnidades, y aſsi no ſe puede dezir que las huuo quando la miſma eſcritura las excluye tan expreſſamente, vt in terminis pluribus relatis optimè conſiderat Sigiſm. Scac. de iudic. lib. 2. cap. 11. nu. 687. cum duob. ſeqq.

29 ¶ Tùm denique, porque con eſtos fundamentos, y la reſiſtencia que haze el miſmo acto, y el tenor

nor de la escritura, no se puede presumir que interuinieron las dichas solemnidades, aunque el transcurso del tiempo huuiesse sido muy largo: y esta resolucion es sin duda ni disputa en esta materia, porque en la enagenacion de bienes de menores nunca se presume la solemnidad, y es forçoso que la prueue quien se funda en el titulo, que no puede consistir sin ella, vt tenet celebris gloss. verb. omni ordine, versic. *Item quomodo*, in l. 1. C. de fide & iur. hast. fisc. lib. 10. & probat text. in l. quæcumque 13. §. fin. ff. de publ. in rem act. vbi etiam notat gloss. verbo, tutore, Mascard. de probat. conclusi. 1315. nu. Anton. Gom. tom. 2. variar. cap. 11. n. 17. Menoch. lib. 3. præsumpt. 32. nu. 3. & 28. & 86. los quales ponen por regla, que las solemnidades extrinsecas, & præsertim, las que se requieren para vender bienes de menores, nunca se presumen, & plures alios congerens; resuelue lo mismo Flores Diaz de Men. variar. lib. 3. de solemnitat. præsumend. vel non, quæst. 23. nu. 94. & 95. & idem Flores, id additionib. ad Gamm. decisi. 83. nu. 2. Y aunque algunos Doctores fueron de opinion, que por el transcurso de tiempo se presume el decreto, está la comun y verdadera en contrario; y aunque se huuiesse de seguir la que admite la dicha presumpcion, la fundan los que la siguen en el transcurso de treynta años, el qual no se puede verificar en este caso, porque desde la venta han corrido muchos menos; demas que solo se han de contar los que han corrido despues que don Francisco y sus hermanos cũplieron la edad de 25. años, con lo qual viene a ser muy poco el tiempo, y esta quenta es precisa y legal, vt benê animaduertit idem Flores Diaz de Men. d. quæst. 23. nu. 67. & 68. donde dize, que para que el transcurso del tiempo obre presumpcion de titulo ô decreto, es necessario que corra en tiempo abil, hoc est, despues que contra el menor se pudo començar a prescribir.

30 ¶ Y pudieramos muy bien añadir otras limi-

taciones, en cuyos casos no procede la opinion contraria, aunque aliàs fuera admissible en la materia de que se trata, videlicét, quandó agitur de magno præiudicio (vt in hoc casu) túnc enim non præsumuntur ex diuturnitate temporis solemnitates requisitæ, vt tenet Surd. dicens communem, cons. 28. n. 98. Item, quod non præsumuntur nisi probata scientia eius cõtra quem inducitur præsumptio, & nõ quælibet sciẽtia, sed ea quæ sit totius tenoris cõtractus, vt per eũdem, Surd. vbi proximè, n. 99. & n. 118. Item, quod non habeat locum præsumptio, quando solemnitates ipsæ requirunt scripturam, proût requiritur in solemnitatibus, quæ in alienatione bonorum minoris debent interuenire, vt per Innocent. in c. super his, de accusat. qui formaliter loquitur in decreto, & in eadem specie, probat Roland. cons. 33. n. 10. vol. 1. Menoch. de arbitr. cas. 171. n. 26. & cons. 8. n. 60. & optimè idem Surd. d. cons. 28. nu. 108. & ex alijs superius probabimus.

31 ¶ Con los fundamentos que estan aduertidos q̃ persuaden la euidente nulidad desta venta, queda a nuestro parecer satisfecha bastantemente la obligacion deste articulo, y no pare ce necessario alargarlo con tratar de la lesion que se propuso tambien en la demanda, y se ha proseguido en el discurso del pleyto, ex elegante ratione, text. in l. si quidẽ, C. de præd. min. ibi: *Siquidem sine decreto minor annis, patronus tuus rusticum prædium venundedit, super vacuum est debili precio tractari, cùm Senatus consulti auctoritas retento dominio alienandi viam obstruxerit.* Pero en vna palabra podremos dezir q̃ la lesion no se considera solo en el precio en que puede causar duda la diferẽcia de las prouanças, sed principaliter consideratur in ipsa venditione; quia minores, tàm in vendendo, quám in præcio læsi dicuntur, & primo modo læsio est euidens; & ineuitabilis, quando venditio sine solemnitatibus facta est; túnc enim etiam si in precio minor non lædatur: quia læsus fuit in vendendo etiam ad lucrum,

quod

quod ex venditione aufertur restituitur ad text. in l. si sterilis, §. si per venditorem, ff. de act. empt. glos. in cap. conquestus, de vsur. l. non omnia, 45. ff. de minorib. l. ait Prætor, §. odie, eod. tit. Couarr. lib. 1. var. c. 5. n. 2. Cald. Pereir. in l. si curatorem, verb. *Vel aduersarij dolo*, n. 3. Bald. & Salicet. & omnes, in d. l. si quidem, C. de pred. minor. Fulgos. Socin. Gozad. & alij quos refert & sequitur Menchac. controuers. lib. 3. c. 65. n. 1. Los quales resueluen, que el menor cuyos bienes se vendieron sin solemnidad ni necessidad, ita in vendendo dicitur læsus, vt ad ipsa bona restituatur, cûm ea vendere sibi non expedierit, optime ad nostrum propositum Philipus Dec. cons. 403. num. 22. ibi: *In casu nostro videtur enormis læsio propter tria quæ concurrunt. Primo, qùia domus alienata fuerat patus, & suorum maiorum, quo casu reputatur hoc non esse modici præiudicij: quia datur restitutio in integrum minori, l. si non emptionem, ff. de minor. Secundo, quia domus fuit vendita minus iusto precio cum esset, vt dicitur stimationis 4U. ducatorū. Tertio, quia fuit vendita propter æs alienum, & æs alienum non vrgebat, & in veritate pro parte habita fuit fides de precio, & certe his concurrentibus dictus Ioann. Bapt. enormiter fuit læsus, & ideò contrauenire potest non obstante iuramento per supradicta, &c.*

32 ¶ Y quando se huuiesse de tratar de la lesion en el precio, esta no es necessaria que en la venta de bienes de menores sea en mas de la mitad, prout maiorum venditionibus, sed quælibet læsio sufficit, vt per glos. & DD. in l. 2. C. si aduers. vendit. pign. & in l. si ex causa, ff. de minorib. Alexand. cons. 67. lib. 5. Pinel. in l. 2. C. de retinend. vend. 1. p. c. 1. nu. 26. Cald. Pereir. in d. l. si curatorem, verbo, vel aduersarij dolo, n. 7. prope fin. Couarr. lib. 1. var. cap. 1. n. 11.

SECVNDVS ARTICVLVS.

33 EL asumpto deste articulo se ceñirá breue y claramente, propuniendo todos los fundamétos con-

contrarios que conciernen a la materia del, y respondiendo a cada vno dellos en particular.

El primero es el fundamento general de la prescripcion ordinaria de diez y veynte años: porque se pretende, que esta corrio y se perficionò desde que se hizo la venta del oficio, que fue por Otubre 608. hasta que se puso la demanda, que fue por Febrero de 628.

34 ¶ A este fundamento se responde. Lo primero, que hasta el dicho año de 28. que se puso la demãda deste pleyto, no pudo correr tiempo bastante para la prescripcion, porque don Francisco de Salazar era de edad de ocho años poco mas ò menos quando se hizo la venta, y don Diego de Salazar su hermano era entonces de edad de catorze años, y asi no corrio contra ellos la prescripcion en todo el tiempo de su menor edad, iuxta text. in l. fin. C. in qq. causi in integ. restitut. non est necess. y aunque doña Mariana por ser en el dicho tiempo de 18. años, y la mayor de sus hermanos no gozò deste impedimento por razõ de la edad, tuuo otro que causó el mismo efeto, que fue el estar casada desde que tuuo 20. años, y auer embiudado poco antes que se pusiera la demanda, & propterea aduersus eam tãquam impeditam agere viuente marito præscriptionis tempus currere non potuit, vt in specie animaduertit, & probat Fontan. de pact. nupt. tom. 2. claus. 6. gloss. 1. part. 2. nu. 51. & claus. 7. gloss. 3. part. 13. nu. 42.

35 ¶ Lo segundo se responde, que aunque no huuiesse en este caso impedimento alguno suspensiuo de la prescripcion, es llano que esta no pudo tener principio ni continuacion por la resistencia del titulo, que fue la venta de bienes de menores, hecha sin solemnidad alguna, y contra la prohibicion legal, en que no se puede negar que huuo mala fee; y auiendola, la primera regla desta materia es, que no ay prescripcion, aunque sea inmemorial, ex gloss. verbo, nisi, in cap. 1. de præscript. lib. 6. cap. qui contra iura, de

regul.

regul.iur.eodem lib.Couarr.in reg.possessor, 2. part. §.8. nu.4. laté Fachin. lib.8. controuers.cap.26. Tusch. tom.6. practic. lit.P. conclusi.521.n.33.Menoch. cons. 150. nu.3. lib.11. Pedroch.cons.33.nu.359.Hilchen.de præscript.memb.2. cap.2. nu.6.Seraph. Oliuar.decisi.707. nu.6:part.1.Afflict. decisi.388. n.10. Stephan. Gratian. (qui alios refert) 1.part.disceptat. forens.quæst.2. nu.26.Peregr. de iure fisci,lib.6.tit.8. nu.11.& 12. qui nu.25. concludit,hoc indubitabilius procedere quando el titulo es vicioso en su mismo origen y principio (como aqui lo fue) vt in specie animaduertir,Afflict. decisi.13.nu.16. & Mascard.de probat. cons. 103. nu. 20. & 22. Stephan. Gratian. d. 1.part.quæst.78.nu.44. y auiendo tomado este titulo el comprador, y no auiendo fundado en otro alguno el ni sus sucessores la possesion deste oficio, y fundandose como oy se funda en el mismo la defensa que oy haze el posseedor del, ninguno de todos ha podido ignorar sus defetos, pues se ven y son notorios por la inspeccion de la misma escritura que han tenido por instrumento de su possesion, quam ob ré præscriptionis potissimum eis deficit præsidium ac fundamentum ex ipsius tituli resistentia, cum enim de eo titulo in processu constet, quod iuris repugnãtiam contineat, certissimum est præscriptionem, etiã immemorialem impediri, Paul. Castrens. cons. 423. nu.2. vers.Neque obstat, volu.2. Aym.Crauet. cons. 290. nu.6. Vincenc.Honded.cons.80.lib.2. num.77. Menoch. de retinend. posses.remed.3. nu. 638. cum seqq. Y la razon es, porque ningun transcurso de tiẽpo halla materia capaz en que pueda obrar quando el mismo titulo resiste a la possesion, vt eleganter inquit Anton.de Butr. in cap. per venit, num.30. de censibus, ibi: *Quoniam eo casu tempus nunquam confirmat titulum certitudinaliter in habilem*, Cephal. cons. 763. nu.24. lib.5. optimê discutit & resoluit Molin. lib.2. de primog.cap.6. nu.65. vers.*Si vero titulus*, & numeris seqq. dõde aduierte, que si el titulo que se presenta

es insuficiente, y de tal calidad, que no puede dar justo principio a la prescripcion; y juntamente consta, que la possessiõ se funda en este titulo, omnino corruit ipsius possessionis, & præscriptionis fundamentum, tanquàm ex mala fide, & iuris errore procedẽs, & in propria nostra specie, ex l. 2. & ibi gloss. C. si quis ignor. rem min. esse sine decret. comp. & alijs doctrinis comprobat latè Petrus Surd. cons. 150. ex nu. 11. volum. 1. vbi propterea subiungit: *Eum qui non seruatis solemnitatibus emit bona minoris teneri ad restitutionem, cum fructibus perceptis, & percipiendis: quia in mala fide esse censetur*; y por la misma razon se mouio Escobar, de ratiocin. cap. 16. num. 24. para dezir, quod aduersus ementes, & vendentes res minorum, absque debitis solemnitatibus deferri potest iuramentum in litem: quia videlicét in mala fide versantur, iuxta text. in l. quemadmodum, C. de agricol. & censit. lib. 10. ibi: *Malefidei, namque possessorem esse nullus ambiget; qui aliquid contra legum interdicta mereatur*; & ita (inquit Escobar) intelligendum esse Dom. Couarr. lib. 1. variar. cap. 3. num. 6. in fin. quatenus dicit: *Quod rescisso contractu alienationis rei minoris, eo quod fuerit absque solemnitate facta, fructus vniuersi minori debent restitui.*

36 ¶ Y este vicio no se purga por auer passado el oficio en otra persona por la venta que hizo el primero comprador, porque todos se han fundado en el mismo titulo de la venta primera, y se han valido della, y assi la incapacidad del titulo comprehende todos los posseedores, y de la misma manera los comprehende el perjuyzio de la mala fee, ad text. in l. at vbi, ff. de minor. ibi: *Per plures quoque personas si emptio ambulauerit, idem ius erit*, & in l. qui fundũ, ff. qeumadmod. seruit. amittant. & in l. 1. C. de imponend. lucrat. descript. lib. 10. ibi: *Vt vel sciens sibi imputet, qui accepit oneratam*, l. cum hæres 11. ff. de diuers. & temporal. præscript. & ideô in hac specie non solum prohibentur heredes, vti accessione primi authoris, sed neque à se ipsius præscriptionem inchoare possunt, Abbas,

Abbas, & Anton, de Butrio, in cap. ſi diligenti, de præſcript. Crauet. conſ.146. num.7. Rota Genuenſ. deciſi.203. num. 5. Purpur. conſ.522. num. 45. volum.2. Menoch. conſ.231. num.41. & 42. Hyppolit. Riminal. conſ.214. num.67. Oliuer. ad Alexand. Ludouiſi. deciſi.249. num.6. Cephal. conſ.102. nu. 21. vſque ad 26. Guid. Pancirol. conſ.20. num.30. Tiber. Decian. conſ.2. num. 197. & 198. volum. 1. Anton. Gabriel, de præſcript. concluſi.5. nu. 2. Curt. iunior. conſ.311. num. 36. volum. 3. Anton. Nat. conſ. 162. num.35. qui omnes hanc opinionem, magis communiter approbari teſtãtur; latiſsimè Balb. de præſcript. 2. part. 3. principalis, quæſt.11. num.12. Socin. iunior, conſ. 144. lib. 1. num. 52. quòd adeo procedit, vt quemadmodum primus hæres immediatus non poteſt præſcribere, ita etiam neque hæredis ſucceſſor, & ſic mediatus, vel remotiſsimus præſcribere valeat, quoniam omnibus eadem mala fides, quaſi macula originalis cohæret, totumque præſcriptionis curſum impedit, & corrumpit, Aymon Crauet. conſ. 431. nu. 2. Anton. Gabriel, d. concluſi.5. nu.3. ampliation.1. Oliuerius, vbi ſupra, litera, A. fol.231. Honded. conſ. 80. lib.2. num. 74. & conſ.81. num.47. volum.1. copioſe Stephan. Gratian. tom. 3. diſcept. forenſ. cap. 403. num.14. & alijs ſeqq. Aluar. Valaſc. conſult. 95. num.9. tom.1.

37 ¶ Y eſto procede en los ſuceſſores ſingulares y terceros poſſeedores de la miſma manera que en los herederos, vt conſtat ex præ allegatis DD. & rationibus ab eis adductis: y porque quando el derecho reſiſte al titulo en que ſe funda la poſſeſsion; y por eſta cauſa o por otra la enagenacion fue ninguna, no procede la preſcripcion en fauor del tercero, como no procede en fauor de ſu autor: porq̃ la cauſa es ygual reſpeto de todos los poſſeedores, vt in eadem ſpecie præſcriptionis, ex veriori ſententia reſoluit Auend. de cenſib. c.103. per totũ, maximè ex n. 5. cum ſeqq. donde en el n.7. concluye, que el tercero no ſe puede

valer

valer de la prescripcion ordinaria; por la razon que està dicha, ibi: *Quare in punctis iuris verissimum existimo tertium rei censualis possessorem præscribere non posse rem ipsam censualem tempore ordinario, sed necessariam esse immemorialem, vel 40. annorum cùm titulo, cùm obstet aduersus eam præscriptionem iuris resistentia*, & ex in numeris Salgad. de reg. protect. q. 4. c. 14. & nu. 51. & multis seqq. præcipuê n. 64. donde por la misma razon de ser ninguna la enagenacion ò venta, aduierte, que no se considera la possession del tercero, sino solamente de la persona del primero autor que comprò contra la prohibicion, y no pudo transferir mejor derecho ni causa que la que el tenia, y discurre exornando este punto con alegacion copiosa, y con eficaces fundamentos; y no es cosa que padece duda, que el tercero en estos casos no pueda ser de mejor condicion que su autor, ni la possession en el tenga mayor prerrogatiua quando el titulo original en que se funda tiene precissa nulidad, nacida de la resistencia del derecho, o de otra causa que obligue a resoluer y anular el mismo titulo desde su principio: quia ius in his casibus rem ipsam afficit, & sic transit in quencumq̃ possessorem cûm sua causa & conditione, l. via, §. si fundus, ff. de seruit. rustic. prædior. ibi: *Quia cùm sua cõditione quisque fundus publicatur*, l. fin. §. 1. in fin. ff. ad Velleyan. ibi: *Nè melioris conditionis emptor sit quam fuerit venditor*, l. sed vbi restitutio, ff. de minorib. l. post liminium, §. si is qui emerat, ff. de captiu. & post lim. reuers. & notat post alios Tiraq. de retract. lignag. §. 12. glos. 1. n. 2. & in nostra specie, que la accion que tiene el menor para ser restituydo en sus bienes enagenados sin solemnidad, aya lugar contra qualquier tercero que los posseyere en quien la possession passa con el mismo vicio, probat expressus text. in l. 2. ibi: *Conueni earum possessorem*, C. si quis ignorans rem minor. & ex alijs tradit Bonacin. de contract. disp. 3. q. 1. punct. vltim. n. 15.

38 ¶ El segundo fundamento contrario (y en que

parece

parece que se haze mas fuerça) es el de la ratificació ó aprouacion desta venta, que dizen se induze por el lapso del quinquenio, post transactam minorem ætatem, ex decis. tex. in l. fin. C. si mai. fact. alien. sin. decret. rat. hab.

39 ¶ Para cuya respuesta se aduierte, que la decision deste texto tan solaméte procede en quatro casos. El primero, quando minor vendit interueniente, authoritate totoris, vel curatoris. El segundo, quando tutor vendit præsente, & volente minore. El tercero, quandò minor sine tutore, vel curatore vendit, neque ætatis veniam impetrauit. El quarto, quandò minor sine tutore vel curatore ætatis, tamen venia impetrata alienauit, & vltrà hos casus non extenditur prædict. text. decisio, vt voluerunt ibidem glos. verbo, minorum, post principium, vel dic quatuor, & Bart. & Salicet. n. 3. Corn. cons. 207. n. 6. volum. 3. Capic. decis. 92. n. 1. Ruin. cons. 63. n. 21. versic. *Non obstat*, volum. 1. Paul. Paris. cons. 49. n. 57. volum. 1. vbi dicit illam glossam communiter à Doctorib. esse receptam, Roland. cons. 72. n. 11. volum. 4. sequitur eiusdem legis materiam, latè prosequens Pet. Surd. cons. 49. n. 33. tom. 1. ibi: *Cùm enim illa lex locum habet solum in quatuor casibus super numeratis, in quibus cadit præsentia, & scientia minoris, non debet ad alios casus extendi.*

40 ¶ Conforme a lo qual, en quanto a la persona de don Francisco de Salazar se excluye y conuence el fundamento contrario con sola la distincion y aduertencia destos quatro casos a que se reduze la disposicion de la ley, porque ninguno dellos le toca, vt ex se patet: y assi se aplica bien lo que dize el mismo Surdo, d. cons. 49. n. 33. prosequens verba superius relata, ibi: *In præsenti autem casu, nec minoris ipsi alienauerunt, neque interuenerunt alienationibus factis: ideò sumus extrà dispositionem illius legis.*

41 ¶ Pero demas desto tiene la dicha ley otras muchas limitaciones que confirman mas la aduertencia

que està hecha de los dichos quatro casos. La primera es, que no procede quando el tutor hizo la enagenacion por si solo, y sin asistencia del menor, Alciat. reg. 1. præsump. 42. n. 7. versic. *Pro quo facit*, Nat. cons. 162. n. 30. volum. 1. Y lo mismo seria aunque el menor se hallasse presente siendo pupilo, y tan pequeño, que no púdo entender las circunstancias con que se celebró el acto de la venta, glos. in d. l. fin. super eodem verb. Nat. d. cons. 162. n. 30. & 33. ad fin. Donde concluye ex anteà dictis esta resolucion in alio simili casu, ibi: *Ergò cùm dicta venditio fuerit facta à tutrice pupillis existentibus in ætate infantili, seù saltim absentibus poterit allegari ignorantia, quæ etiam in dubio præsumitur, & hoc modo euitabitur dispositio, d. l. fin. C. si maior fact. quæ procedit in scienti*; optimè Corn. d. cons. 207. volum. 3. n. 7. hæ suggerens verba: *Casus autem noster non est de dictis quatuor casibus: quia non est facta venditio præsente, & sciente puella quæ erat infans, & non præsuponitur quod fuerit præsens, & si fuisset præsens, non fuisset intelliges, seù sciens: quia talis ætas quidquid vidit ignorat.*

42 ¶ Y esta limitacion no se puede negar que sea muy ajustada en quanto a la persona y derecho de don Francisco de Salazar, porque como consta de la escritura de la venta, y se vee por el mismo hecho, no tuuo interuencion en ella, ni tampoco consta q̃ tuuiesse ciencia, y la breuedad y modo con que aquello se hizo no recibe presuncion de que se solicitaua su consentimiento, sino solo la comodidad del comprador; y la edad que entonces tenia el dicho don Francisco era de hasta 8. años, como consta de los testimonios y fee de su Bautismo, que estan en el pleyto de que se ha hecho la comprouacion necessaria: y assi faltaua en el la capacidad para saber y entender lo que se hazia en su perjuyzio.

43 ¶ Y no basta dezir que despues tuuo, ò pudo tener noticia de todo, con que el consentimiento hallò bastante materia para la aprouacion: porque lo cierto es, que para que el lapso del quinquenio, de

quo

quo in d. l. fin. obre en fuerça de ratificacion, es necessario que la ciencia del menor interuenga al tiempo que se celebrò el contrato, y no basta que sobreuenga despues, ita singulariter post gloss. Salicet. ac Bart. animaduertit Corn. dict. cons. 270. nu. 8. & eum sequitur Ruyn. cons. 23. num. 2. volu. 1. ibi: *Et quamuis etiam post alienationem constaret de scientia superueniente, adhùc lex illa locum non haberet, &c.* Roland. cons. 72. num. 20. volu. 4.

44 ¶ La segunda limitacion es, que la dicha ley final solo procede en menores y adultos, pero no en pupilos, sic eam intelligunt Phil. Corn. d. cons. 207. nu. 7. volum. 3. ibi: *Nec sumus sub verbis literæ, quæ loquitur in minoribus sub curatoribus constitutis non in pupillis, &c.* Menoch. d. cons. 29. nu. 50. illic: *Respondeo tertio, d. l. vltim. C. si maior factus solum procedere in minore viginti quinque annis, non autem in pupillo, quod aperte probant verba illius constitutionis, & text. in l. 1. & 2. C. si maior fact. rat. hab.*

45 ¶ La tercera (que se aplica a don Francisco y sus hermanos) es auerse hecho la venta del oficio sin auer causa ninguna que obligasse a ella, y sin informacion, y los demas requisitos que deuen preceder al decreto y licencia que el Iuez ha de dar para vender, porque la dicha ley final solamente ha lugar y procede quando auiendo causa, y concurriendo los dichos requisitos solamente falta la solemnidad del decreto ô licencia del Iuez, pero no quando falta todo junto (como faltó en la venta de que aqui se trata) vt satis colligitur ex verbis eiusdem text. ibi: *Retractari occasione prætermissionis decreti*, y asi no basta para confirmarla el transcurso de los cinco años, ni suple la ley tantos defetos juntos, vt ex gloss. ibidem & ex magis communi DD. resolut. defendit optimè Petr. Surd. d. cons. 49. à num. 29. vsque ad 31.

46 ¶ La quarta, porque tambien se limita este texto quando el contrato en que se enagenan los bienes de menores, no solo padece la nulidad del defeto de

decreto, sino que tambien interuino en el algun dolo, saltim præsumpto, túnc enim, no se induze ratificacion por el transcurso del quinquenio, Roman. consi.54. nu.3. vers. *Contrarium puto*, Curt.iun.cons.5. & cons.51. Ruyn.cons.170. num.29. vers. *Sed videtur obstare*, volum.1.Parisi. cons.100. num.69. volum. 1. Y la razon es: quia stante dolo, neque expresse, neque tacite dicitur contractus factus per minorem, ratificari per maiorem ætatem, etiam transacto quinquenio, l.1.& 2. C.si mai.fact. rat. hab. y que interuiniesse dolo en la venta deste oficio no se puede dudar: Túm, porque este dolo presunto se colige eo ipso, que se compran los bienes del menor sin las solemnidades necessarias, l. 1. vbi gloss. verb. sine dolo, C.si maior fact.rat.hab. l.1.& ibi gloss.verbo, *mala fide*, C.de fide instrum.& iur.hast.fisc. vbi Bart.Ioan. de Plat. & cæteri interpretes, cap.qui contra iura, de Reg.iur.in 6.l. quemadmodum, ad fin. C.de agric. & censit. lib. 11. ibi: *Malæ fidei, namque possessorem esse nullus ambigit, qui aliquid cōtra legum interdicta mercatur*, l.1.C.de præd.decur.sine decreto non alienand. Stephan. Grat. tom.4.cap.513. à num.13.& tom.5.cap. 823. num. 30. ibi: *Non censetur facta aliqua ratificatio stante dolo præsumpto, qui colligitur in contrahente cum minore absque solemnitatibus requisitis per ius commune, seù statutum, prout fuit in casu nostro iuxta opinionem receptam, quam sequitur Rot. per Caputaq. decisi. 1. lib. 3. & coram Cardinali Pamphilio Roman. 5. Iunij 1602. post Curt. iun. &c.*

47 ¶ Tûm etiam, porque tambien crece la presuncion deste dolo con la modicidad del precio: porque quando de las prouanças y autos deste pleyto no resulte auer auido engaño en mas de la mitad del precio, por lo menos resulta que huuo lesion considerable in ipso precio, y lesion inexcusable in ipsa venditione, y asi no se puede encobrir ni disimular el dolo, vt sic ratiocinatur, Paul. Parisi. cons.100. num.6. & seqq. lib.1.Roman. d.cons.54. num. 3. ad fin.

fin. Surd. in præallegato, conf. 49. n. 38. & seqq.

48 ¶ El tercero fundamento es dezir, que por la particion que se hizo despues de la dicha venta, y la adjudicacion que en ella huuo, y auer vsado don Frãcisco y sus hermanos de los bienes que se les adjudicaron, se induze aprouacion expressa de la venta del oficio.

49 ¶ Sed hoc fundamentum ex multis conuincitur. Primo, porque la dicha llamada particion es vna escritura que suena auerse començado a hazer conuencionalmente entre los coherederos, siendo todos menores sin solenidad alguna judicial, y con este defeto aunque fuesse escritura otorgada no se pudiera escusar de la misma nulidad que la venta, l. magis, §. communia prædia, l. si pupillorum, ff. de reb. eor. l. penult. C. de præd. minor. ibi: *Inter minores, nec commune prædium sine decreto præsidis sententia Senatus Consulti distrahi patitur: nàm ad diuisionis causam prouocante, tantummodo maiore socio eius alienationem, & sine decreto fieri iam pridem obtinuit*, y alli la glos. verb. distrahi, añade etiam per diuisionem; *Est enim quædam alienatio per diuisionem & adiudicationem.* Secundo, porque la dicha escritura no tiene otorgamiento alguno, ni firmas de las partes, ni està signada, ni autorizada de escriuano; y solo es vn papel simple, que ni tiene fuerça de contrato, ni de particion judicial: y assi es lo mismo que si no huuiesse particion alguna; actus enim cui deficit forma necessaria, & substantialis per inde habetur, ac si factus non fuisset, l. non putabit, §. non quæuis, ff. de bon. posses. contr. tab. l. 4. §. condemnatum, ff. de re iud. latissimè Petr. Surd. conf. 3. per tot. tom. 1.

50 ¶ Tertio, porque los actos siguientes qualesquiera que sean nunca obran ratificacion del contrato antecedente que padezia nulidad, si no consta que el ratificante hizo aquellos actos teniendo ciencia y noticia de la nulidad y defetos del contrato, vt ex pluribus latè cõprobat Pater Thom. Sanch. de matr.

 lib.

lib.1.disp.16.nu.7. & latius libr.2.disput.36.n.3. Menoch.cons.191.num.52.& alijs seqq.& post Carol.de Gras.Paris. Caualcan. Nat. Gratian. Tusch. Costam, Corn.& alios quam plures tradit nouissimè D.Fräc. Hieron. de Leon, decis. Valent. 169. nu. 12. & seqq. tom. 2. vbi ita inquit in illo Senatu iudicatum fuisse in simili casu, & melius latiusq; in eod. tom. in resp. iur. post decis.173. cap.5. per totum, maximè ex n. 191. cûm seqq. donde para este proposito alega con otros muchos la decision 99. de Cornaz. que es elegante y copiosa ex n.21.cúm plurib.seqq.cócludens: *Nunquam præsumi ratificationem, nisi faciens actum sciat esse nullum, & propterea cùm qui allegat ratificationem, non solum teneri probare eam adfuisse, sed etiam quod ratificans habuerit scientiam eorum, quæ in ratificatione continentur.*

51 ¶ Y esta ciencia no basta que sea como quiera ad ratificationem inducendam, sino que ha de ser especifica, plena y entera de todo el hecho cùm omnibus qualitatibus: quia vbi requiritur scientia, non sufficit scire factum, nisi probetur scientia qualitatis facti, glos. in c. concertationi, verb. sciuerit, de appellat. in 6. Ias. in l. qui Romæ, §. duo fratres, n. 168. ff. de verb. oblig. Tiraq. de retract. lignag. § 33. glos. 2. n. 30. Lancellot. de attent. 4. p. in præfat. n. 6. Caualc. decis. 46. â nu. 103. 1. p. Menoch. lib. 5. præsump. 36. n. 3. Petr. Surd. d. cons. 49. nu. 46. Mascard. de probat. 3. p. conclus. 1256. n. 7. copiose Steph. Grat. discept. foren. 4. p. c. 768. n. 11. & 12.

52 ¶ Y no constando que don Francisco y sus hermanos tuuiessen ciencia de la nulidad, y defetos que estan aduertidos para comprouar la ignorancia, basta el cócepto de la ley que siempre la presume no retificandose lo contrario, l. verius, ff. de probat. l. si super seruis, vbi glos. & Bart. n. 6. C. qui milit. non pos. lib. 12. Ias. in l. his potest, n. 88. ff. de acq. hæred. Ceph. cons. 393. n 97. Andr. Gail lib. 2. obseruat. 48. n. 22. Honded. cons. 96. n. 30. vol. 2. Mascard. conclus. 880. n. 3. Y assi no se puede induzir la ratificacion q̃

se

se pretende: quia hæc præsumpta ignorantia, non solum errori attribuitur, sed connumeratur inter iustas causas impedimenti; atque ideò omnem consensum penitus extinguit, l. quicumque. C. qui admitti ad bon. posses. possunt l. annus autem, ibi: *Nàm qui nescit is videtur experiundi voluntatem non habere*, ff. de calumniat. Ancharr. cons. 174. n. 4. Honded. cons. 68. n. 19. & 20. vol. 2. Rot. in decis. impressa, sub cons. 68. eiusdem Honded. n. 96. & 97. vol. 1. Ceph. cons. 24. n. 13. vsque ad 17.

53 ¶ Quarto, porque de auer entrado los herederos en los bienes de su padre, recibiendo cada vno parte dellos, y disponiendo como de bienes propios, tampoco se sigue aprouacion de la particion, ni de la venta, porque los hijos suelen y pueden vsar en esta forma de los bienes q̃ se estan entre ellos pro indiuiso, y aun anagenarlos, y la enagenaciõ que assi se haze ante diuisionem no se reuoca, sed potius se imputan los bienes enagenados al mismo que los enagenò en su legitima, iuxtà tex. in l. Marcellus, § res quæ, ff. ad Trebell. Valasc. de partit. c. 18. n. 5. Gamm. decis. 48. n. 1. y pudiendose aplicar esta possession y vso de los bienes al derecho que don Francisco de Salazar y sus hermanos tenian para hazerlo, etiam nulla præcedente diuisione, no se puede inferir ratificaciõ de actos que eran tan cõtrarios y perjudiciales como la venta del oficio, y la particion no otorgada por las partes, ni aprouada por el Iuez, porque el consentimiento ò aprouacion nunca se induze de actos que son equiuocos, & qui possunt se habere adesse, & nõ esse, sino de actos precissos, y tales que no puedan recibir otra interpretacion, vt ex pluribus in simili de consensu aprobatorio agens, tradit Pet. Surd. cons. 164. n. 46. vol. 2. ibi: *Et quandò actus aliquis fieri potest citrà vis, & nomen approbationis, vèl ratificationis: tùnc per eum non inducitur approbatio, vt per Corn. cons. 269. vol. 4. Grauet. cons. 204. n. 14. Bursat. cons. 118. n. 19. vol. 1. Hic verò actus promittendi & soluendi dotes potuit fieri alia mẽte,*

te, quàm vt approbarentur secundæ nuptiæ: ergò consensum non inducût, &c. Y en la misma razon se funda la regla de que la donacion tãpoco se presume ex actu equiuoco, qui aliam interpretationem possit recipere, ex l. cûm de indebito, ff. de probat. l. si cùm aureum, ff. de solut. c. super hoc, de renunt. tradit post plures Tiraq. in l. si vnquam, verb. donatione largitus, n. 207. C. de reuocand. donat. Barbos. in l. quæ dotis, n. 17. solut. matr. Angul. de meliorat. l. 3. glos. 2. nu. 46. Mantic. de tacit. & ambig. conuent. lib. 13. tit. 9. n. 1. & n. 11. & 24.

54 ¶ Deducitur ergò ex omnibus superioribus, q̃ ningun acto de los que hizieron don Francisco y sus hermanos en quanto a posseer sus bienes y vsar dellos antes ni despues de la que llaman particion, se á de attribuyr a consentimiento ó aprouacion de la vẽta del oficio, ni a renunciacion del derecho que tenian para reivindicarlo, como cosa que se auia vendido, nulliter, & sine iuxtà causa: y aunque con la ignorancia desta nulidad, o por la menor edad y otros impedimentos y accidentes se entretuuieron algunos años, despues llegaron a desengañarse del error en que estauan, y trataron de intentar este pleyto en tiempo que duraua su derecho, vt superius probabimus.

TERTIVS ARTICVLVS.

55 AVnque sin perjuyzio de la verdad se conceda q̃ la venta deste oficio fue valida, respeto de dõ Diego y doña Maria de Salazar, y que ellos por sus personas no tengan derecho para reivindicarlo, no por esso ha de cessar la reivindicacion, porque con el presupuesto llano de que la venta se hizo en tiempo que los bienes se estauan pro indiuiso, no padeze duda que entonces don Frãcisco por su legitima tuuiesse dominio en qualquier parte de los bienes de toda la herencia, & per consequens en el mismo oficio, l. Mæuius, §. duorum, & ibi glos. & DD. ff. de leg. 3. l. scimus,

scimus, §. repletionem, ibi: *Ex ipsa substantia patris*, C. de inoffic. testam. Matienç. in l. 3. glos. 1. n. 1. tit. 6. libr. 5. recop. Bart. in l. suus quoque, in fin. princip. ff. de hæred. instit. Angul. de meliorat. l. 4. glos. 3. num. 9. vbi alios adducit Aluar. Valasc. de part. cap. 22. num. 21. & cap. 17. nu. 1. & alijs seqq. Parlad. rer. quotid. lib. 2. cap. fin. §. 11. num. 11. Peguer. decis. 113. per tot. Scip. Rouit. cons. 20. n. 6. Camil. de Medic. cons. 13. numer. 3. Vincent. Honded. cons. 66. nu. 19. & 20. tom. 2. Cæs. Barz. decis. 104. num. 18. & 19. copiosissime Stephan. Grat. discept. for. cap. 698. ex num. 26. cùm alijs seqq. to. 4. Ioan. Bapt. Cost. de rat. rat. & quot. q. 40. num. 6. Morquech. de diuis. bon. lib. 3. cap. 1. num. 31. & 32. Peralt. in l. cùm autem, num. 3. & 4. ff. de leg. 1.

56 ¶ Y que este derecho de la legitima auiendose deferido vna vez al hijo por la muerte del padre o de la madre, desde luego obra y produzga adquisicion de verdadero dominio en el hijo, proportione legitimæ, en los bienes de la herencia, y en qualquiera parte dellos, etiam ante factã diuisionem & liquidationem, expendit mirabiliter idem Steph. Grat. discept. for. cap. 570. num. 16. tom. 3. ibi: *Neque obstat quod impediatur acquisitio, quasi non appareat de quantitate legitimæ; neque de bonis particularibus, in quibus illa sit debita: quia ista incertitudo non tollit, neque impedit acquisitionem dominij, & augmenti; aùt accessionem prouenientium ab effectu iuris, quamuis enim legitima sit incerta ratione loci, & quotæ, tamen non est incerta ratione dominij, cui acquiruntur omnia prædicta*: iterum ipse Gratian. cap. 602. num. 12. tom. 4. vbi inquit: *Quod ille cui debetur legitima, consideratur dominus pro indiuiso ex causa legitimæ*, iuxtà opinionem Bald. in l. filium quem habentem, num. 36. C. famil. ercisc. Pereg. de fidei commiss. art. 36. num. 33. post princ. eleganter Petrus Surd. dict. cons. 128. num. 16. ibi: *Postremò non*

aduersatur, quod legitima sit quota bonorum, & incerta ratione loci & quotæ; & ideò antè liquidationem non possit filius aliquam rem possidere, secundum Bart. in l. meminimus, C. quandò, & quib. quart. pars lib. 10. ad hoc enim respondeo: quod, & si sit incerta, ita ut possideri non possit, tamen non infertur; quod ideò accusiones, & incrementa non cædant commodo legitimæ, sicut cædunt etiam fructus. Ille enim accusiones non acquiruntur possessori, sed domino: & ideò cùm filius statim fiat dominus ei cædunt accessiones, &c. Et prosequitur n. 17. & n. 20. subijciens: *Quod licèt incertum sit, quantum capiat legitima in unoquoque particulari corpore hæreditario, tamen respectu omnium corporũ, bonorumq́; omnium hæreditatis in uniuerso, legitima est certa: quia certum est, quod de prædictis corporibus est detrahenda, quamuis ignotum sit quantum ex unoquoque deduci debeat.*

57 ¶ Con este presupuesto no recibe duda que la reiuindicacion intentada en este pleyto, corre llanamente en quanto a la parte que pertenece a don Francisco de Salazar, porque no pudiendosele negar esta parte en el dominio del oficio, ex doctrinis proximé superius adductis, tãpoco se puede negar que por sola ella, aunque los demas coherederos no fuessen menores, ni tuuiessen preuilegio alguno, era precisso que la enagenacion del oficio se hiziesse con la solenidad, y en la forma que se requiere en las ventas de bienes de menores: porque auiendose de vender la cosa en que el menor tiene comunidad con otros, aunque la solemnidad no sea necessaria en las demas partes, con todo esso no se puede escusar en todas por la particion de la parte del menor, siendo la cosa indiuisible (como lo es este oficio) porque en estos casos el priuilegio del menor es comunicable a sus consortes y compañeros, ex glos. celebri, & cõmuniter recepta in l. vnic. C. si in vna eademq; caus. l. 2. C. de consortib. eiusd. lit. L. 5. tit. 23. p. 3. & ibi Greg. glos. 6. latê Cald. in l. si curatoré, verb.

vel

vel aduersarij dolo, nume. 25. Menoch. consf. 136. num. lib. 2. Couarr. pact cap. 34. num. 1. & 2. Felic. de societ. cap. 12. num. 9. Bonacin. de contract. disp. 3. quæst. 1. puncto vltimo, num. 16. Y esto es mas particular en el fisco, porque puede vender toda la cosa comun con las solemnidades fiscales, etiam inuitis socijs particularibus. Et è cōuerso no puede el particular vender en perjuyzio del fisco, text. est expressus, in l. multum interst, C. de rer. comm. alienat. & in l. vnic. C. de vend. rerũ Fiscal. lib. 11. ni tampoco puede vender en perjuyzio de otro particular, quando la cosa comun es indiuidua, ex optima ponderatione text. in l. 1. C. de comm. rer. alienat. text. etiam in l. per fundum. ff. de seruitutib. rustic. prædior. vbi glos. & DD. & in l. fin. C. communia prædior. Ant. Gom. variar. tom. 2. cap. 3. num. 14. Iulius Patius, de contractib. in 6. & vltim. tractat. de emption. & vendit. n. 28. & n. 187.

58 ¶ De lo qual resulta, que el defeto de solenidad, y todos los demas fundamentos particulares que don Francisco de Salazar tiene en su fauor para reiuindicar su parte, essos mismos tiene para reiuindicar todo el oficio, aunque falte el derecho de sus hermanos, porque la reiuindicacion se funda en propio derecho en quanto a su parte, y en quanto a las demas en la naturaleza y necessidad de la cosa indiuisible, sed insolidum restitui debet, vt dominus vnius partis, suo dominio nō defraudetur, vt optimê comprobatur ex recepta, & celebri glos. in dict. l. vnic. C. si in com. eadēq; caus. & ex text. in l. loci corpus, §. si fundus, ff. si seruit. vind. ibi: *Si fundus cui iter debetur plurium sit, vnicuique insolidum competit actio.* Y preuiniendo el Iurisconsulto el interes de los compañeros; respōde que cumplirá el que intenta la reiuindicacion con pagarles la estimacion de sus partes, ibi: *Et victoria etiã alijs proderit, æstimatio autē in id quod eius*

interst

interest reuocabitur, & in §. sequenti prosequitur, ibi: *quisquis defendit solidum debet restituere: quia diuisionē hæc res non recipit*; consonat l. 9 titul. 31. part. 3. ibi: *Maguer dexasse muchos herederos, cada vno dellos puede demandar toda la seruidumbre, e esto es porque la seruidūbre no se puede partir*: l. si stilicidij, §. fin. cum l. sequēti, ff. quemadm. seruit. amittantur, gloss. verbo, factam, in cap. si captiuum, de concessione Præbendæ, vbi in rebus indiuiduis dispositum in vno censetur, etiam dispositum in alio, l. si pupillorum, §. Prætor, ff. de rebus cor. glos. fin. in l. fin. ff. de iurisdict. omni. iudic. vbi vitiata vna parte indiuidui, totum vitiatum censetur: quia in indiuiduis, vtile per inutile vitiatur, Tiraq. de retract. §. vlti. glos. fin. nu. 64. Stephan. Grat. cap. 162. discept. forens. num. 20. & 22. tom. 1. y por el contrario, acquisita vna parte indiuidui, totum censetur acquisitum, vt tradit Innocent. in cap. ex part. de restitut. spoliator. Mieres, de maiorat. 1. p. q. 10. n. 107. & q. 34. n. 3.

59 ¶ En quanto a los frutos y emolumentos del oficio de Ventiquatro, con el presupuesto que arriba queda aduertido, de que la restitucion que se haze al menor en estos casos es, non solum cū fructibus perceptis, sed etiam cúm illis qui percipi potuerunt: se concluye llanamente, que Iuan de Salazar no tansolamente ha de restituir lo que ha percibido del salario ordinario despues que possee el oficio, sino todo lo que este oficio ha tenido y podido tener de aprouechamiētos y emolumentos, que viene a ser en cada vn año de mucho valor y estimacion, por las comissiones y diputaciones, y despojos del matadero, y otras muchas vtilidades y cosas estimables que tienen en Granada los oficios de Ventiquatros, como es notorio.

60 ¶ Y si el oficio no se huuiera vendido, y se huuiera dado en arrendamiento como bienes

de

de menores, o se huuiera puesto en confiança en cabeza de persona que lo siruiesse (que esto se pudo muy bien hazer con licencia de su Magestad, y en conformidad de lo dispuesto por las leyes 18. y 19. titul. 7. libr. 3. recop.) no recibe duda que se hallaria quien diesse dozientos ducados en cada vn año por los aprouechamientos, preeminencias, y cosas que se gozan por razon destos oficios, como se han dado por otros que han estado dados en confiança, y arrendados en los casos permitidos, y no solo está puesto en costumbre en esta ciudad, sino en todas las del Reyno (como es notorio) por los muchos pleytos que sobre esto concurren cada dia a esta Chancilleria. Y assi quando la permission no fuesse muy legal, es bastante esta vniuersal tolerancia, frequencia y costumbres, para que los frutos y emolumentos destos oficios, ora por via de arrendamiento, ora por via de confiança, reciban la estimacion que está dicha, argument. textus in l. Athlætes, ff. de his qui notantur infam. ibi: *Et generaliter ita omnes opinantur, & vtile videtur*, & in l. certi condictio, §. si nummos, ff. si seru. petatur, & in l. certe, in fine, ff. de præcar. ibi: *Et hæc est sen-sententia verissima, quotidie enim præcario rogantur creditores*; & in l. iusto errore, ff. de vsucap. ibi: *Propter assiduam, & quotidianam comparationem seruorum, ita constitui publicè interfuit, &c.*

Ex quibus parece, que la justicia destas partes está bastantemente fundada, para que este pleyto se determine conforme a su pretension. Salua in omnibus, &c.

Licenciado Bermudez de Castro.